



## RESUMEN

Al ejercer los señores notarios los trámites de jurisdicción voluntaria están contribuyendo con los jueces de nuestro país para que cumplan con su función primordial de administrar de justicia, logrando que los ciudadanos tengan una pronta solución a sus controversias. En los trámites de jurisdicción voluntaria al no estar presente la pugna de intereses no sería necesario la intervención del juez, sino de otro funcionario, estamos hablando del Notario Público, quien está investido de potestad pública para solemnizar cualquier acto o contrato.

A ello va encaminada mi propuesta de que todos los trámites o actos de jurisdicción voluntaria sean resueltos exclusivamente por los señores notarios; de igual manera al no estar presente controversia alguna también debería cambiarse su denominación por “actos no contenciosos”.

Palabras Claves:

Jurisdicción voluntaria

Notarios

Jueces

Trámites

Actos.



## ÍNDICE

	<b>Pág.</b>
Tema.	4
Delimitación y orientación del contenido de la investigación:	
Delimitación conceptual.	4
Delimitación en el espacio y en el tiempo.	4
Importancia y Justificación.	5
Objetivos:	
Objetivo General.	6
Objetivos Específicos.	6
Fundamentación Teórica.	6
Hipótesis.	11
Procedimientos Metodológicos.	12
Recursos:	
Recursos Humanos.	12
Recursos Materiales.	12
Presupuesto.	13
Bibliografía.	14
Cronograma.	15

UNIVERSIDAD DE CUENCA



**UNIVERSIDAD DE CUENCA**  
**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA Y CIENCIAS POLÍTICAS**  
**Y SOCIALES**  
**ESCUELA DE DERECHO**

**“Trámites DE Jurisdicción VOLUNTARIA EJERCIDO POR**  
**NOTARIOS”**

**PROYECTO DE INVESTIGACIÓN PREVIO A LA OBTENCIÓN DEL**  
**TÍTULO DE ABOGADA DE LOS TRIBUNALES DE JUSTICIA DE LA REPÚBLICA Y**  
**LICENCIADA EN CIENCIAS POLÍTICAS Y SOCIALES.**

**AUTORA:**

**RUTH ZENAIDA SOLIZ ORTEGA**

**DIRECTOR:**

**DR. HOMERO MOSCOSO**

**CUENCA-2010**



## 1. TEMA

*“Trámites de jurisdicción voluntaria ejercido por notarios”*

## 2. DELIMITACIÓN Y ORIENTACIÓN DEL CONTENIDO DE LA INVESTIGACIÓN

- **Delimitación conceptual**

Entendemos por trámites a cada uno de los estados o diligencias necesarios para resolver un asunto; a su vez jurisdicción voluntaria según el Código de Procedimiento Civil en su artículo 3 inciso segundo, es la que se ejerce en los asuntos que, por su naturaleza o por razón del estado de las cosas se resuelven sin contradicción. Por lo que los trámites de jurisdicción voluntaria son aquellos actos en los que, por disposición de la ley o por solicitud de los interesados, se requiere la intervención del juez o del notario público; en este caso nos referiremos ampliamente a los que realiza un Notario.

A lo largo del desarrollo de la presente investigación se abordarán temas trascendentales en el área Notarial, se explicará la función primordial que cumple un Notario en auxilio de la administración de justicia al encargarse de los actos o tramites de jurisdicción voluntaria. De igual manera se describirán las diferencias en la forma de actuar entre los jueces con los notarios.

Sin duda alguna el planteamiento del cambio de denominación al que haré referencia y por ende propongo, está revestido de gran importancia; explicaré detalladamente el por qué de este argumento.

- **Delimitación en el espacio y en el tiempo**

Me centraré específicamente en el quehacer diario que realizan los señores notarios de nuestro país Ecuador, a partir de la reforma a la Ley Notarial, del 28 de noviembre del 2006, hasta noviembre del 2010, esto es dentro de los últimos cuatro años.



### **3. IMPORTANCIA Y JUSTIFICACIÓN**

Al momento de seleccionar el tema, lo hice pensando en sugerir una posible solución a las dificultades que se presentan o tiene que enfrentar los ciudadanos que necesitan realizar ciertos trámites en los juzgados de nuestro país, dificultades de tiempo, lugar y dinero.

El exceso de casos a conocimiento de los jueces, les ha impedido a estos cumplir con su rol, violando muchas veces la ley al tardar la resolución de las causas, atentando contra los derechos de los ciudadanos.

Sabemos que, la función primordial del juez es la de administrar justicia, resolviendo causas que lleguen a su conocimiento entregando el derecho a quien le corresponda, estamos hablando en sí de la jurisdicción contenciosa. Pero el juez también cumple otras funciones como es el caso de la denominada jurisdicción voluntaria, la misma que por su especial naturaleza faculta a los notarios autorizar o solemnizar ciertos actos que en la práctica interfieren con la actividad de exclusiva de juzgar.

Al ser actos o trámites de jurisdicción voluntaria, en donde no está presente la pugna de intereses, sino al contrario el solo consentimiento del recurrente es requisito suficiente, no debería asimilarse y por ende exigirse solemnidades propias de la jurisdicción contenciosa. Entonces deben realizarse en el menor tiempo, y esto es posible con la intervención de un funcionario judicial, pero independiente de los órganos jurisdiccionales, es decir el Notario, quién está investido de potestad pública en desempeño de sus labores.

Esto es lo que me incentivó para desarrollar una investigación a fondo sobre las funciones que los señores notarios deben realizar frente a los trámites de jurisdicción voluntaria, y cuán importante es su intervención.

Los conocimientos adquiridos a lo largo de mi carrera universitaria me posibilitan cumplir con mis objetivos fijados en el presente proyecto de investigación, porque



puedo ir aplicándolos, consolidándolos y a su vez enriqueciéndome con nuevos conocimientos que nacerán en el desarrollo del presente trabajo.

#### **4. OBJETIVOS**

##### **Objetivo General**

- Determinar las ventajas de que todos los asuntos de jurisdicción voluntaria sean resueltos exclusivamente por el Notario, permitiendo a los ciudadanos tener un mayor acceso a la justicia y una pronta solución a sus problemas.

##### **Objetivos Específicos**

- Estudiar los tramites de jurisdicción voluntaria ejercido por los notarios.
- Analizar la intervención de los notarios dentro de la Función Judicial.
- Estudiar la función primordial que cumplen tanto jueces como notarios.
- Proponer un cambio de denominación de jurisdicción voluntaria por “actos no contenciosos”.

#### **5. FUNDAMENTACIÓN TEÓRICA**

Desde el Derecho Romano el juzgador tenía la función esencial de resolver conflictos, hasta se decía que su única función era la de ejercer la jurisdicción contenciosa; pero ante la inexistencia de otro funcionario que pueda dar solución a requerimientos donde no existían controversia se acudía a los juzgadores romanos.

El ciudadano romano acudía a los magistrados, pero de ellos no requería la solución de conflictos, la restitución de la paz social, simplemente la satisfacción de una necesidad jurídica que para su validez requería la intervención jurisdiccional, para que solemnice o autorice determinado acto carente de controversia.

Con el pasar de los tiempos se vio la necesidad de que cuestiones que carecían de pugna, esto es la jurisdicción voluntaria, sean también encargados a notarios,



UNIVERSIDAD DE CUENCA

definido como “funcionario público autorizado para dar fe, conforme a las leyes, de los contratos y demás actos extrajudiciales”<sup>1</sup>.

En el Ecuador la jurisdicción voluntaria fue hasta 1996 una atribución exclusiva de los jueces de lo civil, a partir de aquel año en la Ley Notarial en su Art. 18, el Congreso Nacional concede amplísimas facultades en el ámbito jurídico a los señores notarios, lográndose así que los juzgados, se dediquen expresamente a administrar justicias dentro de los juicios propiamente dichos, y dejar que los trámites de jurisdicción voluntaria que no requieren controversia, los ventile el Notario.

La reforma a la Ley Notarial, publicada en el Registro Oficial No 406 del 28 de noviembre del 2006, entrega a los notarios ecuatorianos nuevas atribuciones, en los actos de jurisdicción voluntaria: “intervenir en remates y sorteos a petición de parte; proceder a la apertura y publicación de testamentos cerrados. Para el efecto, el que tenga o crea tener interés en la sucesión de una persona, puede solicitar al notario, ante quien el causante otorgó el testamento y lo haya conservado en su poder; realizar el registro de firmas de funcionarios y representantes de personas jurídicas, siempre y cuando haya petición de parte y el notario tenga conocimiento pleno de quien registra su firma; autorizar los actos de amojonamiento y deslinde en sectores rurales, que a petición de las partes, siempre que exista acuerdo; tramitar divorcios por mutuo consentimiento, únicamente en los casos en que los cónyuges no tengan hijos menores de edad o bajo su dependencia. Para el efecto, los cónyuges expresarán en el petitorio, bajo juramento, lo antes mencionado y su voluntad definitiva de disolver el vínculo matrimonial; proceder a la liquidación de sociedad de bienes o de la sociedad conyugal; autorizar la emancipación voluntaria del hijo adulto, conforme lo previsto en el artículo 309 del Código Civil; tramitar la petición de declaratoria de interdicción para administrar los bienes de una persona declarada reo por sentencia ejecutoriada penal; solemnizar la declaración de los convivientes sobre

---

<sup>1</sup> Guillermo Cabanellas de Torres. Diccionario Jurídico Elemental.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

la existencia de la unión de hecho, previo el cumplimiento de los requisitos establecidos en Código Civil; declarar la extinción de usufructo, previa la justificación instrumental correspondiente. En las notarías no se admitirá peticiones de trámites de los actos previstos en esta Ley, que no esté patrocinado por un abogado en libre ejercicio profesional, sin relación de dependencia con el Notario actuante. Todos los Notarios emitirán facturas por el cobro de sus diligencias”<sup>2</sup>.

No se trata entonces que estas atribuciones se presenten como una contradicción o invasión a la actuación jurisdiccional, al contrario es una ayuda a la administración de justicia ya que los jueces se dedicarían a cumplir su función primordial. Surge entonces el problema de que sí los notarios ejercen jurisdicción voluntaria plena o están limitados a ciertos actos.

La jurisdicción voluntaria comprende todos los actos en que, por disposición de la ley o por solicitud de los interesados, se requiere la intervención del juez o del Notario Público quien para ese efecto tendrá las mismas facultades que al juez le confiere la ley sin que se haya promovido ni se promueva cuestión alguna entre partes determinadas.

La Jurisdicción Voluntaria entraña actos fuera de juicio de mera constatación, demostración de hechos o circunstancias que se caracterizan por no haber controversia entre partes, ya que no es legalmente posible ejercitar acciones respecto de las cuales proceda oponer excepciones por ser un proceso voluntario en el que el órgano jurisdiccional o el Notario sólo interviene para darle eficacia a la formación o creación de nuevas situaciones de derecho. Esta Jurisdicción voluntaria es definida como aquella que desarrollan los jueces o notarios en los casos en que la ley requiera expresamente su intervención, y en que no se promueve contienda alguna entre los solicitantes.

---

<sup>2</sup> Ley Reformativa a la Ley Notarial.





UNIVERSIDAD DE CUENCA

Los sujetos de la jurisdicción voluntaria no son partes; puede hablarse, de solicitantes o promoventes de las diligencias, no constituye una verdadera acción, sino una mera solicitud o petición al juez o notario. El objeto de todos los actos de jurisdicción voluntaria, implica la necesidad, sancionada por la ley, de diversos actos y hechos de transcendencia jurídica sean sometidos al conocimiento de la autoridad judicial, los comunique a otras personas y, en algunos casos, los sancione, apruebe o verifique, ya que al no estar promovida cuestión alguna entre partes.

La participación del Notario es fundamental para el normal desenvolvimiento de los actos y contratos que llevan a cabo los particulares entre sí, o del Estado con los particulares. Es por eso que tratar de ubicar en una rama del derecho al notario, se convierte en una tarea por demás compleja ya que sea en el ámbito público o privado, que se trate de encasillarlo, hay argumentos en ambos sentidos que dificultan su ubicación.

En cuanto a su denominación de jurisdicción voluntaria, países como Perú lo han cambiado por “actos no contenciosos”, porque carecen de conflicto de intereses, elemento fundamental de la verdadera jurisdicción presente en la jurisdicción contenciosa. Su base radica en que los peticionarios de mutuo acuerdo acuden ante una autoridad pública para que autorice o solemnice el acuerdo. En estos procesos los jueces pronuncian una sentencia pero no tienen efecto de cosa juzgada porque no podría ser revisada en otra instancia.

Por lo expuesto considero importante que también en nuestro país se cambiara su denominación, ya que la jurisdicción se entiende es una actividad privativa de los jueces, y está implícita en la jurisdicción contenciosa, mientras que en la jurisdicción voluntaria es una actividad accidental que la realizan los jueces.

Se distingue de la jurisdicción contenciosa en cuanto a que esta es estrictamente conforme a las reglas de derecho, donde un juez competente resuelve plenamente un litigio como tal, donde las partes se someten a una autoridad capaz de resolver las cuestiones planteadas en conflicto, mientras que en la jurisdicción voluntaria el



UNIVERSIDAD DE CUENCA

procedimiento que se sigue es de común acuerdo entre las partes como si fuera un contrato, en el cual no siempre será un juez competente quien resuelva el conflicto, sino también un notario y lo hará como considere sea el mejor resultado para ambos solicitantes.

Me corresponde ahora hacer una breve diferencia entre las funciones que cumplen los jueces con las que cumplen los Notarios. Según la Constitución de la República en su Art. 178, sostiene que los órganos jurisdiccionales serán los encargados de administrar justicia, a su vez manifiesta que la Función Judicial tendrá como órgano auxiliar entre otros al servicio notarial.

Por otra parte el Código Orgánico de la Función Judicial expresa: “El notariado es un órgano auxiliar de la Función Judicial y el servicio notarial consiste en el desempeño de una función pública que la realizan las notarias y notarios, quienes son funcionarios investidos de fe pública para autorizar, a requerimiento de parte, los actos, contratos y documentos determinados en las leyes y dar fe de la existencia de los hechos que ocurran en su presencia.

El ejercicio de la función notarial es personal, autónomo, exclusivo e imparcial”<sup>3</sup>.

La primera diferencia que encontramos es que a pesar de que tanto jueces como notarios pertenecen a la Función Judicial, sin embargo el servicio notarial es un órgano auxiliar de la Función Judicial, es decir no tiene la potestad de administrar justicia.

En cuanto a la diferencia en la forma de resolver los asuntos de jurisdicción voluntaria: ante el juez se presenta una petición que se redacta con una estructura similar a la de la demanda, sobre todo señalando el fundamento de hecho y derecho, para la realización del acto. Mientras que ante el notario se presenta una solicitud, que si bien debe cumplir con ciertas formalidades, sin embargo existen algunos elementos que no son necesarios en esta petición por la naturaleza voluntaria del acto.

---

<sup>3</sup> Código Orgánico de la Función Judicial de 29 marzo del 2009. Art. 296.



UNIVERSIDAD DE CUENCA

Examinada la petición y determinándose que cumple con todos los requisitos de ley, el Juez admitirá a trámite y dependiendo del acto que se trate cumplirá con las siguientes diligencias, para terminar resolviendo en auto o sentencia usando la frase sacramental, la misma que podrá ser impugnada dentro del término establecido en la ley. Por su parte el Notario realizará el acta que contendrá la expresión de la voluntad de los peticionarios, él no resuelve ni decide sino legaliza o autoriza el acto de jurisdicción voluntaria contenido en el acta notarial.

La resolución del Juez tiene efecto de cosa juzgada y sobre todo tiene el carácter de coercitivo, algo que no está implícito en los actos que realiza el Notario.

La labor del notario no solo se limita a otorgar fe pública, la misma está estrechamente ligada a la conservación de la escritura pública o acta notarial, de su original en el archivo, teniendo como objetivo la garantía de existencia del acto o contrato a lo largo del tiempo.

En conclusión el notario aplicando un procedimiento simplificado acorde a la naturaleza del acto, llega al objetivo más rápido que el juez, configurándose una evidente economía procesal.

## **6. HIPÓTESIS**

- El deficiente desempeño de los órganos jurisdiccionales exige que los trámites de jurisdicción voluntaria sean encargados a los señores notarios.
- El tiempo empleado por los jueces para resolver trámites de jurisdicción voluntaria es excesivo.
- Los jueces no cumplen a cabalidad con su función de administrar justicia porque tiene que resolver tanto cuestiones de jurisdicción voluntaria como de jurisdicción contenciosa.
- Los órganos jurisdiccionales al no concentrarse en su función primordial de administrar justicia incumplen las leyes establecidas en el ordenamiento jurídico.



## 7. PROCEDIMIENTOS METODOLÓGICOS

- Recolección de información
- Selección de bibliografía.
- Fichaje.
- Observación.
- Análisis de la información.
- Redacción del informe.

## 8. RECURSOS

El presente proyecto cuenta con todos los recursos necesarios, tanto humanos como materiales.

- **Recursos Humanos:**
  - Director del Proyecto.
  - Asesor del Proyecto.
- **Recursos Materiales:**
  - Biblioteca.
  - Computadora.
  - Muebles: silla, escritorio.
  - Materiales de oficina: papel boom, esferos, cuadernos, carpetas, Cd.
  - Libros, revistas y periódicos.
  - Internet.

**9. PRESUPUESTO**

RUBROS	FINANCIAMIENTO EN DOLARES AMERICANOS
<b>Personal:</b>	
Asesor	<b>50</b>
<b>Material:</b>	
Computadora	<b>100</b>
Materiales de oficina	<b>50</b>
Libros, Revistas y periódicos	<b>5</b>
Internet	<b>30</b>
<b>Gastos Imprevistos</b>	<b>20</b>
<b>TOTAL</b>	<b>255</b>



## 10. BIBLIOGRAFIA

- Código de Procedimiento Civil, Corporaciones de Estudios y Publicaciones, Ecuador, 2006.
- Código Orgánico de la Función Judicial, Registro Oficial 544 del 29 de marzo de 2009, Ecuador.
- Constitución de la República del Ecuador, octubre 2008.
- Guillermo Cabanelas de Torres, Diccionario Jurídico Elemental, Editorial Heliasta, Decimosexta edición, Argentina, 2003.
- Homero López Obando, Tesis: "Los actos de jurisdicción voluntaria ejercidos por los jueces y notarios", Universidad Andina Simón Bolívar Sede Ecuador, Programa de Maestría en Derecho Procesal, Quito 2009.
- Javier Remberto Bosmediano Granada, Tesis: "Los tramites de jurisdicción voluntaria que se refiere al nombramiento de curador, sea facultativo de los notarios", Universidad Técnica Particular de Loja, Tesis de grado previa a la obtención del título de doctor en Jurisprudencia, Loja 2009.
- Jurisdicción Voluntaria, Ensayos, 2387, [www.buenastareas.com/.../Jurisdicción-Voluntaria/418857.html](http://www.buenastareas.com/.../Jurisdicción-Voluntaria/418857.html).
- Ley Notarial, Ecuador, 1996.
- Reforma a la Ley Notarial, Registro Oficial No 406 del 28 de noviembre del 2006, Ecuador
- Revista Digital del derecho, Colegio de Notarios de Jalisco, México, [www.revistanotarios.com](http://www.revistanotarios.com), 1992.



## 11. CRONOGRAMA

ACTIVIDADES	TIEMPO (en semanas)									
	Meses: Octubre, Noviembre, Diciembre									
	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Recolección bibliografía	X	X								
Selección información			X	X						
Fichaje					X					
Observación						X				
Análisis de información						X	X	X		
Redacción del informe									X	X